Copia

COMUNE DI SANTA SOFIA

Provincia di Forlì - Cesena

DELIBERAZIONE DELLA GIUNTA MUNICIPALE

Numero: **90** Data: **21/12/2017**

OGGETTO: CORTE DI APPELLO DI BOLOGNA R.G. 1910/2017 - APPELLO PROMOSSO DA GIOVANNI MILANESI CONTRO COMUNE DI SANTA SOFIA PER LA RIFORMA DELLA SENTENZA DEL TRIBUNALE DI FORLI' N. 509 DEL 22/05/2017. RESISTENZA IN GIUDIZIO E CONFERIMENTO INCARICO DI PATROCINIO LEGALE.

Nell'anno **Duemiladiciassette** nel mese di **Dicembre** il giorno **Ventuno,** alle ore **19:45**, presso la Residenza Comunale, si è riunita la Giunta Municipale, con l'intervento dei Signori:

		Presente
VALBONESI DANIELE	Sindaco	S
GUIDI ISABEL	Assessore	S
MARIANINI ILARIA	Assessore	S
ANAGNI TOMMASO	Assessore	S
PINI GOFFREDO	Assessore	S

Assume la presidenza il Sig. **VALBONESI DANIELE**

Partecipa il Segretario Comunale Dott. **CIGNA GIORGIO**

Dato atto che il numero dei presenti è legale per la validità della deliberazione, il Presidente dichiara Aperta la discussione.

La Giunta Comunale prende in esame l'OGGETTO sopraindicato.

LA GIUNTA COMUNALE

RICHIAMATA la deliberazione C.C. n. 18 del 31/03/2017, con la quale il Consiglio Comunale ha approvato il Bilancio di Previsione esercizio Finanziario 2017 - 2019;

Premesso

- che con determinazione dirigenziale del 6/7/2006 n.185 il Comune di Santa Sofia aggiudicò il contratto di appalto pubblico di concessione di costruzione e gestione di un nuovo impianto atto ad attività sportive in acqua/piscina in Comune di Santa Sofia alle imprese riunite *Point Break snc di Peperoni Enrico e C e Milanesi di Milanesi Giovanni*;
- che in pendenza della stipulazione del contratto, l'impresa *Point Break snc di Peperoni Enrico e C* stipulò mediante scrittura privata autenticata dal notaio dott. Mario De Simone di Forlì in data 8/2/2007 (e successivamente modificata con scrittura privata del 11/4/2007), contratto di affitto dell'intera azienda in favore della società *Il Quinto Elemento snc di Feresi Fabbri Fabrizio & C.* con sede a Santa Sofia, con decorrenza dal 1/3/2007 e fino al 29/2/2032 (anni 25), incluso il subentro nella posizione di aggiudicatario in via definitiva nel contratto di concessione di costruzione e gestione di un nuovo impianto atto ad attività sportive in acqua/piscina in Comune di Santa Sofia;
- che in data 21/2/2007 le imprese riunite Il Quinto Elemento snc di Feresi Fabbri Fabrizio & C. e Milanesi di Milanesi Giovanni costituirono per atto pubblico, a ministero notaio Mario De Simone, l'associazione temporanea di imprese (successivamente modificata con atto del 11/4/2007 rep. n.35605 – racc. n.16953);
- che in data 2/8/2007 venne stipulato il contratto rep. n.600 tra il Comune di Santa Sofia e le imprese riunite *Il Quinto Elemento snc di Feresi Fabbri Fabrizio & C* e *Milanesi di Milanesi Giovanni* avente ad oggetto la concessione di costruzione e gestione di un nuovo impianto atto ad attività sportive in acqua/piscina in Comune di Santa Sofia;
- che in esecuzione del medesimo contratto del 2/8/2007, il Comune di Santa Sofia erogò al concessionario un contributo di costruzione di € 710.000,00, finanziato con mutuo dell'Istituto per il credito sportivo;
- che in data 31/1/2008, con atto pubblico a ministero notaio dott. Mario De Simone, la società Il Quinto Elemento snc di Feresi Fabbri Fabrizio & C. conferì l'intero ramo d'azienda nella società *Accadueo srl*, con sede in via Mascagni n.6, Santa Sofia (FC);
- con istanza del 16/9/2008 la società Accadueo srl propose al Comune di Santa Sofia di ampliare l'originaria struttura realizzando uno spazio palestra sopra la vasca, con una maggiore spesa di € 308.098,66 da finanziarsi con un altro mutuo contratto con l'Istituto per il credito sportivo;
- che la proposta della Accadueo srl venne accolta e in data 25/11/2008 si stipulò il contratto rep. n.10467 tra il Comune di Santa Sofia e le imprese riunite Accadueo srl, il Quinto Elemento snc di Feresi Fabbri Fabrizio & C e Milanesi di Milanesi Giovanni avente ad oggetto la modificazione di alcune clausole del contratto stipulato il 2/8/2007 rep. n.600;
- che il concessionario (costituito dalla società Accadueo srl e dalla impresa Milanesi di Milanesi Giovanni) non versò al Comune di Santa Sofia il canone scaduto in data 31/12/2009, limitatamente alla quota parte di € 6.700,00 nè i successivi canoni scaduti rispettivamente in data 30/6/2010, 31/12/2010, 30/6/2011 e 31/12/2011 per una somma capitale di € 82.457,50;
- che con deliberazione Giunta Comunale n. 29 del 17/4/2012 l'amministrazione ha incaricato lo Studio legale associato Corinaldesi Mischi di promuovere le necessarie azioni giurisdizionali per il recupero della somma complessiva di € 82.457,50 (IVA inclusa) per i canoni scaduti fino al 31/12/2011;
- con decreto immediatamente esecutivo del 27/4/2012 n. 554/12 il Tribunale civile di Forlì ha ingiunto alla società Accadueo srl, a Milanesi Giovanni e alla società Il Quinto Elemento snc di Feresi Fabbri Fabrizio & C. di pagare in favore del Comune di Santa Sofia la somma complessiva di € 82.457,50 (oltre a interessi ex D.Lgs.231/2002, € 338,00 per spese, € 600,00 per diritti, € 450,00 per onorari oltre al 12,50% per spese generali), per il mancato pagamento dei canoni scaduti;

- che il concessionario, nonostante la provvisoria esecutività del decreto ingiuntivo, non ha versato le somme ingiunte ed ha proposto opposizione avanti al Tribunale di Forlì (cause riunite R.G. 2003/12, 2033/12 e 2034/12 proposte rispettivamente da Accadueo srl, Milanesi Giovanni e Il Quinto Elemento snc di Feresi Fabbri Fabrizio & C.);
- che i suddetti giudizi riuniti si sono conclusi con la sentenza n. 509 del 22/5/2017 nella quale il Tribunale di Forlì ha così statuito: «
  a) dichiara inammissibile la domanda riconvenzionale formulata dal Comune di Santa Sofia;
  b) revoca il decreto ingiuntivo n.554/12 emesso dal Tribunale di Forlì in data 27/4/2012 e condanna, in via solidale, Milanesi Giovanni, Il Quinto Elemento snc di Feresi Fabbri Fabrizio & C. ed Accadueo srl al pagamento in favore del Comune di Santa Sofia della somma di € 82.475,50, oltre interessi dal momento in cui è stato depositato il ricorso per decreto ingiuntivo (24/4/2012) fino al soddisfo;
  c) compensa per metà le spese di lite e condanna, in via solidale, Milanesi Giovanni, Il Quinto Elemento snc di Feresi Fabbri Fabrizio & C. ed Accadueo srl alla rifusione in favore del Comune di Santa Sofia del residuo 50% che liquida in € 6.400,00, oltre spese a forfait al 15%, cassa avvocati ed iva come per legge»

DATO ATTO che la suddetta Sentenza del Tribunale di Forlì n. 509 del 22/05/2017 è stata notificata alle parti soccombenti via Pec in data 26/5/2017 e avverso la medesima il Sig. Giovanni Milanesi propone appello;

RITENUTO di dover ribadire, mediante costituzione nel giudizio di appello, la fondatezza delle ragioni del Comune già accertata dal Tribunale di Forlì con sentenza n.509 del 22/5/2017 e di autorizzare pertanto il Sindaco pro-tempore a stare in giudizio per conto del Comune di Santa Sofia, nel giudizio di appello R.G. 1910/2017 di cui trattasi;

RILEVATO che:

- il valore della causa ammonta complessivamente ad € 82.457,50 (IVA inclusa);

- il procedimento di cui trattasi, tenuto conto delle problematiche di ordine giuridico-amministrativo-tecnico, richiede un'assistenza legale specialistica in materia di appalti pubblici al fine di tutelare l'azione amministrativa;

- gli avvocati Avv. Alberto Mischi e Luca Pagliani, da anni svolgono incarichi di rappresentanza in materia di appalti pubblici e, nel caso specifico, hanno curato la difesa nel giudizio di 1° grado, conclusosi con una sentenza favorevole al Comune di Santa Sofia;

DATO ATTO che:

- l'art. 17 del D.lgs n.50/2016 esclude dall'applicazione delle disposizioni del nuovo codice degli appalti i servizi legali aventi ad oggetto, tra l'altro, "la rappresentanza legale di un cliente da parte di un avvocato ai sensi dell'art.1 della legge 09.02.1982 n.31 e ss.mm.ii;

- la suddetta norma va coordinata con l'art.4 dello stesso D.lgs 50/2016 il quale prevede che i contratti pubblici aventi ad oggetto lavori servizi e forniture, esclusi in tutto o in parte dall'applicazione del codice, avviene nel rispetto dei principi di "economicità, ,efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità, pubblicità…" ;

- in applicazione del principio di proporzionalità si ritiene ammesso l'affidamento diretto degli incarichi di patrocinio legale sotto la soglia dei 40.000,00 euro, purché adeguatamente motivato, ai sensi dell'art. 36, comma 2, lett. a) del D.lgs n.50/2016;

RITENUTO, quindi, per le motivazioni e le finalità fin qui enunciate, avvalersi di un professionista esterno, individuato negli Avv. Alberto Mischi e Luca Pagliani dello Studio legale associato Corinaldesi - Mischi di

Bologna con sede in Via Santo Stefano n. 50, 40125, quali soggetti dotati della necessaria competenza nella specifica materia, come *da curriculum vitae* conservato agli atti dell'Ufficio Tecnico Comunale;

PRESO ATTO che gli Avv. Alberto Mischi e Luca Pagliani si sono dichiarati disponibili a patrocinare il Comune di Santa Sofia nel procedimento in oggetto, alle condizioni di cui al preventivo, trasmessi con nota del 22 dicembre 2017, allegato al presente atto (All. A);

RICHIAMATA, altresì, la Delibera di Giunta Comunale n. 75 del 21/11/2017, con la quale sono state assegnate le risorse finanziarie ai Responsabili dei Servizi;

ATTESO che, con la suddetta deliberazione, è stata assegnata la disponibilità di cui al cap. 00138 "Spese per liti, arbitraggi e consulenze a tutela delle ragioni del Comune" Miss. 01 Prg. 11 Tit. 1 Macr. 03, ammontante ad € 1.000,00 al Servizio Tecnico;

RITENUTO di individuare nel Responsabile del Settore Patrimonio il referente in merito alla controversia in essere vertendo la stessa sul recupero della somma complessiva di € 82.457,50 (IVA inclusa) per i canoni scaduti fino al 31/12/2011 relativamente alla concessione di un bene del quale la proprietà viene ritenuta pubblica;

VISTI gli artt. 6 e 50 del D.Lgs n. 267/2000;
VISTO l'art, 47 dello Statuto comunale il quale stabilisce che "... l'Ente si costituisce direttamente in giudizio per il tramite del Sindaco abilitato a promuovere e resistere alle liti";
VISTO il D.Lgs n. 267/2000;
VISTO lo Statuto comunale;
VISTO il D.Lgs n. 165/2001;
VISTO il Regolamento sull'ordinamento generale degli uffici e dei servizi;

Acquisito il parere favorevole espresso dal Responsabile del Servizio Patrimonio in ordine alla regolarità tecnica e amministrativa e del responsabile del Servizio Ragioneria in ordine alla regolarità contabile, ai sensi dell'art.49 del D.Lgs.18/8/2000, n.267 nonché il parere del Segretario comunale con riferimento alla legittimità dell'atto (come modificato dall'art. 3 D.L. 174/12) allegati solo all'originale del presente atto e in modo virtuale alle copie dello stesso;

Con voti unanimi espressi in forma palese

DELIBERA

Per le motivazioni in premessa indicate e qui integralmente richiamate :
1) di autorizzare, per le motivazioni espresse in parte narrativa, il Sindaco pro-tempore, quale rappresentante legale del Comune di Santa Sofia a resistere nel giudizio dinanzi alla Corte di Appello di Bologna R.G. 1910/2017 promosso da Giovanni Milanesi per la riforma della Sentenza del Tribunale di Forlì n. 509 del 22/05/2017;

2) di conferire alle condizioni economiche di cui ai preventivi di spesa allegato A) alla presente per costituirne parte integrante e sostanziale, l'incarico di patrocinio legale, dei procedimenti giudiziari sopracitati, allo Studio legale associato Corinaldesi Mischi di Bologna, conferendo loro ampio mandato di rappresentanza con ogni facoltà di legge, ivi compresa la facoltà di farsi sostituire e nominare sostituti, rinunciare agli atti ed accettare rinunce agli atti, di eleggere a domicilio presso e nello studio dei suddetti avvocati in Via Santo Stefano n. 50, 40125 Bologna;

3) di dare mandato al Sindaco di delegare in merito al processo in oggetto, la rappresentanza dell'Ente all' Avv. Alberto Mischi congiuntamente e disgiuntamente all'Avv. Luca Pagliani entrambi del Foro di Bologna conferendo loro ampio mandato di rappresentanza con ogni facoltà di legge, ivi compresa la facoltà di farsi

sostituire e nominare sostituti, rinunciare agli atti ed accettare rinunce agli atti, di eleggere a domicilio presso e nello studio dei suddetti avvocati in Via Santo Stefano n. 50, 40125 Bologna;

4) di dare atto che la spesa in acconto di € 1.000,00 (comprensivo di spese ed oneri) sarà impegnata al Cap. 00138 “Spese per liti, arbitraggi e consulenze a tutela delle ragioni del Comune” Miss. 01 Prg. 11 Tit. 1 Macr. 03 del Bilancio di Previsione 2017, come da preventivi per l’assistenza legale inviati dallo Studio Legale Associato Corinaldesi - Mischi, con atto del Responsabile del Servizio Patrimonio;

5) di dare atto quanto richiamato nelle premesse, in merito all' assegnazione delle risorse finanziarie per la spesa di cui al presente atto;

6) di dare atto che l'esigibilità dell'obbligazione avverrà entro il 2018;

7) Considerato che i termini previsti per la notificazione del controricorso rendono necessario richiedere l’immediata esecutività del presente atto;

Altresì, per la necessità di dare seguito al procedimento con la massima tempestività
A voti unanimi espressi per alzata di mano

DELIBERA

Di dichiarare la presente deliberazione immediatamente eseguibile ai sensi e per gli effetti dell’art. 134 comma 4 del D.Lgs. 18/08/2000 n. 267.

Il presente verbale viene letto, approvato e sottoscritto:

IL PRESIDENTE
F.to VALBONESI DANIELE

IL SEGRETARIO COMUNALE
F.to CIGNA GIORGIO

La presente è copia conforme all'originale ad uso amministrativo.

Lì **14/09/2018**

Il Responsabile Servizio Segreteria
TIZIANO BETTI

CERTIFICATO DI PUBBLICAZIONE

La presente deliberazione viene pubblicata all'Albo Pretorio Online del Comune (www.comune.santa-sofia.fc.it) per gg.15 consecutivi a far data dal **14/09/2018**

Lì **14/09/2018**

Il Responsabile Servizio Segreteria
TIZIANO BETTI

La presente deliberazione:

☐ è stata dichiarata immediatamente eseguibile ai sensi dell'art. 134, comma 4, del D.Lgs. 18.08.2000, n. 267.

☐ È divenuta **esecutiva** a far data dal giorno _____ , ai sensi dell'art. 134 comma 3 del D.Lgs. 18/08/2000 n. 267.

Il Responsabile Servizio Segreteria
F.to TIZIANO BETTI